



Zakopane, 14 lutego 2024 r.

L.Dz.PEC GPSA/BS/204/2024

dotyczy postępowania pod nazwą **Wykonanie rurociągu „zrutowego” wody geotermalnej o średnicy nominalnej DN450 pomiędzy CIEPŁOWNIĄ GEOTERMALNĄ w Szaflarach – Bańskiej Niżnej i POMPOWNIĄ GEOTERMALNĄ w Białym Dunajcu**

WYJAŚNIENIA I ZMIANA TREŚCI SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA (ZMIANA PROJEKTU UMOWY)

Działając na podstawie § 15 ust. 2 Regulaminu udzielania zamówień na dostawy, usługi i roboty budowlane przez PEC Geotermia Podhalańska S.A. wprowadzonym Zarządzeniem wewnętrznym nr 15/2013 z późn. Zmianami, Zamawiający dokonuje wyjaśnień treści SIWZ poprzez udzielenie odpowiedzi na złożone we wnioskach zapytania bez ujawnienia ich źródła.

Wyjaśnienia treści SIWZ

Pytania:

1. Dotyczy §6 ust. 4 Umowy.

Powyższy paragraf wskazuje jako jedno z obowiązków Wykonawcy:

„pełnienie nadzoru, w tym nadzoru autorskiego nad odebranymi branżowo elementami przedmiotu umowy;”

Punkt w całości do wykreślenia. Wykonawca nie jest autorem projektu, a więc nie może wykonywać nadzoru projektanta. Zgodnie z art. 20 ust. 1 pkt. 4 prawa budowlanego sprawowanie nadzoru autorskiego należy do obowiązków projektanta. Jak zauważył Naczelny Sąd Administracyjny w wyroku z dnia 1 grudnia 2016 r., sygn. akt II GSK 1224/15, „ustawodawca nie wprowadził żadnego przepisu, który wbrew art. 20 ust. 1 pkt 4 w zw. z art. 18 ust. 3 p.b. wprowadziłby możliwość sprawowania nadzoru autorskiego przez inny podmiot niż projektant” (por. wyrok Wojewódzkiego Sądu Apelacyjnego w Lublinie z dnia 5 września 2019 r., sygn. akt II SA/Lu 420/19). Ponadto projektant nie może się uchylić od realizacji tego obowiązku (por. wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 1 grudnia 2016 r., sygn. akt II GSK 1233/15).

Ad.1. Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie §6 ust. 4 Umowy.



2. Dotyczy §10 ust. 6 Umowy.

„(...) Wykonawca zapewni ustalenie w umowach z podwykonawcami takiego okresu odpowiedzialności za wady, aby nie był on krótszy od okresu odpowiedzialności Wykonawcy wobec Zamawiającego”.

Proszę o wykreślenie z powyższego zapisu wymogu ustalenia w umowach z podwykonawcami okresu odpowiedzialności za wady, który nie będzie krótszy od okresu odpowiedzialności Wykonawcy wobec Zamawiającego. Wykonawca nie zawsze jest w stanie wynegocjować w zawieranych umowach z podwykonawcami analogicznego okresu gwarancji, jakiego wymaga Zamawiający. Wskazać należy, iż wobec Zamawiającego gwarantem jest Wykonawca, a okres odpowiedzialności gwarancyjnej ustalony w umowach pomiędzy Wykonawcą a podwykonawcami nie ogranicza w żaden sposób odpowiedzialności Wykonawcy względem Zamawiającego z tytułu udzielonej gwarancji jakości.

Ad.2. Zamawiający wykreśla w §10 ust. 6 Umowy zdanie drugie.

3. Dotyczy §12 ust. 4, §12 ust. 6, §14 ust. 1 pkt 2, §14 ust. 6, §14 ust. 9 oraz §14 ust. 11 Umowy.

§12 ust. 4 Podstawą do wypłaty wynagrodzenia końcowego, pozostałej 10% wartości wynagrodzenia całkowitego brutto (w przypadku płatności częściowych) za całość zadania będzie protokół odbioru końcowego robót bez zastrzeżeń. Podstawą do płatności częściowych będą protokoły odbioru częściowego zadania, które będą stanowić podstawę do wystawienia faktur częściowych.

§12 ust. 6. Wykonawca zobowiązany jest w terminie do 5 dni od daty podpisania protokołu odbioru końcowego bez zastrzeżeń zaakceptowanego przez Zamawiającego sporządzić i dostarczyć fakturę końcową do Zamawiającego. Obowiązkiem Wykonawcy jest właściwe opisanie przedkładanych faktur.

§14 ust. 1 pkt 2 odbiór końcowy po bezusterkowym zrealizowaniu całego przedmiotu umowy;

§14 ust. 6 Brak któregośkolwiek dokumentu wymaganego do zgłoszenia gotowości dokonania odbioru końcowego spowoduje odmowę dokonania odbioru końcowego przez Zamawiającego i stanowi podstawę do naliczania przez Zamawiającego kar umownych z tytułu nieterminowego oddania przedmiotu umowy.

§14 ust. 9 Jeżeli w toku czynności odbioru końcowego zostaną stwierdzone wady, Zamawiający odmawia dokonania odbioru, wyznacza termin usunięcia wad i do tego czasu przerywa się czynności odbioru. Po otrzymaniu od Wykonawcy zgłoszenia o usunięciu wad Zamawiający wznowia czynności odbioru, przy czym termin rozpoczęcia i zakończenia prac odbioru biegnie na nowo.



§14 ust. 11 Zakończenie prac odbioru następuje z chwilą podpisania przez Strony umowy końcowego protokołu odbioru robót bez zastrzeżeń co do istnienia wad lub usterek w przedmiocie umowy.

Wskazać należy, iż przytoczone powyżej postanowienia umowy godzą w istotę i naturę umowy o roboty budowlane, uzależniając odbiór robót, a co za tym idzie zapłatę, rozpoczęcie biegu okresu gwarancji i rękojmi od bezusterkowego wykonania Przedmiotu umowy, również w przypadku stwierdzenia wad nadających się do usunięcia, nawet jeśli wady lub usterki mają charakter nieistotny (już sam brak dokumentów uzasadnia odmowę odbioru). Wskazać należy, iż poprzez tak sformułowane postanowienia umowne Zamawiający uchylił się od ciężącego na nim, obowiązku wynikającego z treści art. 647 KC, który wskazuje, że jednym z podstawowych obowiązków Zamawiającego, w ramach umowy o roboty budowlane jest dokonanie odbioru robót. Jak wynika z orzecznictwa sądów powszechnych o niewykonaniu zobowiązania nie można mówić, jeżeli wykonawca wykonał roboty, lecz są one wadliwe. Decydujące znaczenie ma charakter wad. Co za tym idzie niedopuszczalnym jest wprowadzanie tzw. bezusterkowego odbioru robót.

Ad.3. §12 ust. 4 Umowy otrzymuje brzmienie: Podstawą do wypłaty wynagrodzenia końcowego, pozostałej 10% wartości wynagrodzenia całkowitego brutto (w przypadku płatności częściowych) za całość zadania będzie protokół odbioru końcowego robót bez zastrzeżeń co do zgodności z zasadami wiedzy technicznej lub co do istnienia wad istotnych. Podstawą do płatności częściowych będą protokoły odbioru częściowego zadania, które będą stanowić podstawę do wystawienia faktur częściowych.

§12 ust. 6 Umowy otrzymuje brzmienie: Wykonawca zobowiązany jest w terminie do 5 dni od daty podpisania protokołu odbioru końcowego bez zastrzeżeń co do zgodności z zasadami wiedzy technicznej lub co do istnienia wad istotnych zaakceptowanego przez Zamawiającego sporządzić i dostarczyć fakturę końcową do Zamawiającego. Obowiązkiem Wykonawcy jest właściwe opisanie przedkładanych faktur.

§14 ust. 1 pkt. 2 Umowy otrzymuje brzmienie: odbiór końcowy po zrealizowaniu całego przedmiotu umowy zgodnie z zasadami wiedzy technicznej oraz bez wad istotnych

§14 ust. 6 Umowy pozostaje bez zmian.

§14 ust. 9 Umowy otrzymuje brzmienie: Jeżeli w toku czynności odbioru końcowego zostaną stwierdzone wady istotne lub niezgodność przedmiotu umowy z zasadami wiedzy technicznej i przepisami, Zamawiający odmawia dokonania odbioru, wyznacza termin usunięcia wad i do tego czasu przerywa się czynności odbioru. Po otrzymaniu od Wykonawcy zgłoszenia o usunięciu wad Zamawiający wznowia czynności odbioru, przy czym termin rozpoczęcia i zakończenia prac odbioru biegnie na nowo.



§14 ust 11 Umowy otrzymuje brzmienie: Zakończenie prac odbioru następuje z chwilą podpisania przez Strony umowy końcowego protokołu odbioru robót bez zastrzeżeń co do istnienia wad istotnych w przedmiocie umowy i zgodności wykonania przedmiotu umowy z zadaniami wiedzy technicznej.

§15 ust. 4 pkt.4/ Umowy otrzymuje brzmienie: termin usunięcia wad określa Zamawiający w protokole usterkowym. Zamawiający wyznaczy termin usunięcia wad, który będzie uwzględniał charakter danej wady.

4. Dotyczy §16 ust. 1 Umowy

Proszę o zmniejszenie poziomu kary za nieterminowe oddanie przedmiotu umowy do 0,2% wartości wynagrodzenia umownego netto określonego w § 12 ust. 2. umowy dla danej niezrealizowanej części zamówienia za każdy dzień zwłoki. Obecny poziom kary (tj. 0,5%) jawi się jako rażąco wygórowany i niewspółmierny do naruszenia.

Ad.4. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę §16 ust. 1 Umowy.

5. Dotyczy §16 ust. 7 Umowy.

W razie wystąpienia istotnej zmiany okoliczności powodującej, że wykonanie umowy nie leży w interesie publicznym, czego nie można było przewidzieć w chwili zawarcia umowy, Zamawiający może odstąpić od umowy w terminie miesiąca od powzięcia wiadomości o powyższych okolicznościach. W takim przypadku Wykonawca może żądać jedynie wynagrodzenia należnego mu z tytułu wykonania części umowy.

Proszę o dodanie, że w takim przypadku Zamawiający zwróci Wykonawcy również koszty poniesione w związku z wyprodukowanymi a nie dostarczonymi jeszcze elementami Przedmiotu Umowy, złożonymi zamówieniami, których nie można odwołać.

Ad.5. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę §16 ust. 7 Umowy.

6. W celu zachowania równowagi stron proszę o wprowadzenie do umowy klauzuli waloryzacyjnej.

Ad.6. Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie do umowy klauzuli waloryzacyjnej.

Z poważaniem